

Rechtsgeschichte Legal History

www.lhlt.mpg.de

<http://www.rg-rechtsgeschichte.de/rg30>
Zitiervorschlag: Rechtsgeschichte – Legal History Rg 30 (2022)
<http://dx.doi.org/10.12946/rg30/218-220>

Rg **30** 2022 218–220

Ulrike Babusiaux *

Häresie(n) zum und im spätantiken Recht

[Heresy (or Heresies) on and in Late Antique Law]

* Universität Zürich, Rechtswissenschaftliches Institut, Lehrstuhl für Römisches Recht, Privatrecht und Rechtsvergleichung, ulrike.babusiaux@uzh.ch



Elizabeth Papp Kamali	20	The Horrible Sepulture of Mannes Resoun: Intoxication and Medieval English Felony Law
Jan Schröder	46	Zur Bedeutung der Wörter in der Rechts- und Sprachtheorie der frühen Neuzeit
Peter Collin, Wim Decock, Nadine Grotkamp, David von Mayenburg, Anna Seelentag	65	History of Conflict Resolution in Europe – A Project Report

Karl Härter, Valeria Vegh Weis	84	Transnational Criminal Law in Transatlantic Perspective (1870–1945): Introductory Notes, Initial Results and Concepts
Elizabeth Gómez Alcorta	96	Congresos criminológicos internacionales y su impacto en los códigos penales de América Latina (1870–1945)
Nicolás Duffau	118	Italian Immigration, Crime, and Police Actions in Uruguay: The Volpi-Patroni Case (1882)
Paul Knepper	131	The League of Nations, Traffic in Women and the Transnationalization of Criminal Law

Gerd Bender	148	Duale Autonomie. Zur Rechtsgeschichte des Arbeitsmarktregimes
Rebecca Zahn	161	Industrial Democracy in the UK: Precursors to the Bullock Report
Thorsten Keiser	173	Angestellte zwischen Rechts- und Sozialgeschichte: Forschungsfragen zur Entstehung einer Arbeitnehmerkategorie
Martin Otto	184	Auch eine Gewerkschaft? Der Deutschnationaler Handlungsgehilfenverband und die Angestellten
Johanna Wolf, Tim-Niklas Vesper, Benjamin Spendrin, Matthias Ebbertz	199	Neue Ansätze in der Arbeitsrechtsgeschichte. Ein digitales Quelleneditionsprojekt am Max-Planck-Institut für Rechtsgeschichte und Rechtstheorie

Steffen M. Jauß	216	Institutiones Hammurapi? Pamela Barmash, The Laws of Hammurabi at the Confluence of Royal & Scribal Traditions
Ulrike Babusiaux	218	Häresie(n) zum und im spätantiken Recht Peter Riedlberger, Prolegomena zu den spätantiken Konstitutionen
Marie Seong-Hak Kim	220	The Legal Past of Asia When It Was the World Janos Jany, Legal Traditions in Asia
Helwig Schmidt-Glintzer	222	Das Recht der Mitte Jinfan Zhang, The History of Chinese Legal Civilization, vol. 1–3
Anselm Küsters	225	Eine allumfassende Geschichtstheorie ohne Geschichte Joseph Henrich, The WEIRDest People in the World
Caspar Ehlers	227	Bitte nicht zaubern Klaus Herbers, Hans Christian Lehner (Hg.), Mittelalterliche Rechtstexte und mantische Praktiken
Philipp N. Spahn	229	Buße als Kommentar Birgit Kynast, Tradition und Innovation im kirchlichen Recht
Albrecht Cordes	231	Acht und Bann <i>à la islandaise</i> Elizabeth Walgenbach, Excommunication and Outlawry in the Legal World of Medieval Iceland
Marietta Auer	232	Die Kunst des Weglassens Jan Schröder, Recht als Wissenschaft, 2 Bde, 3., überarbeitete und wesentlich erweiterte Aufl.
Albrecht Cordes	239	Streit unter Freunden und Verwandten Mechthild Isenmann, Strategien, Mittel und Wege der inner- und zwischenfamiliären Konfliktlösung oberdeutscher Handelshäuser
Aleksi Ollikainen-Read	241	The Common Law of the Foreign Past John Baker, English Law Under Two Elizabeths

Alejandro García-Sanjuán	243	Musulmanes entre infieles Jocelyn Hendrickson, Leaving Iberia
Karoline Noack	245	A Heroine's Journey to South America Liliana Pérez Miguel, »Mujeres ricas y libres«
Carolina Jurado	247	Cacicas en los virreinos americanos Margarita R. Ochoa, Sara Vicuña Guengerich (eds.), Cacicas. The Indigenous Women Leaders of Spanish America
Armando Guevara Gil	249	Paisajes de servidumbre y esclavitud en el mundo colonial andino Paola Revilla Orías, Entangled Coercion
Otto Vervaart	251	Searching Slavery Laws in British North America Slavery, Law & Power in the British Empire and Early America (website)
Gilberto Guerra Pedrosa	253	Ativos imateriais em processos decisórios do »Brasil holandês« Joris van den Tol, Lobbying in Company
Bruno Lima	256	Private Law and Enslaved Families in Colonial Brazil Fabiana Schleumer, Laços de família
Jean-Louis Halpérin	258	Archipel colonial et justice globale Laurie M. Wood, Archipelago of Justice
Divya Cherian	260	Law and Early Modern Empire: The View from Mughal India Nandini Chatterjee, Negotiating Mughal Law
Matilde Cazzola	263	Philanthropy to the Fore Hugh Cunningham, The Reputation of Philanthropy since 1750
Alfons Bora	265	Unstructured Diversity Christina Brauner, Antje Flüchtler (eds.), Recht und Diversität

Karl Härter	268	Eine Hauptstadt weiblicher Verbrechen? Kriminalität und Geschlecht im frühneuzeitlichen Frankfurt Jeannette Kamp, Crime, Gender and Social Control in Early Modern Frankfurt am Main
Peter Collin	270	Spurensuche in der Handelsjustiz Thomas Vogl, Der Einfluss des französischen Rechts auf die Entwicklung der Handelsgerichtsbarkeit in Deutschland im 19. Jahrhundert
Christian Boulanger	273	Private Law Theory at the Intersection of Legal Scholarship and Sociology Doris Schweitzer, Juridische Soziologien
Manuel Martínez Neira	276	Revistas jurídicas españolas: 40 años después Carlos Petit, Derecho por entregas Fernando Liendo Tagle, Prensa jurídica española
Nuno Camarinhas	278	A Digital Treasure Trove for Portuguese Legal History DIGIGOV – Diário do Governo Digital (1820–1910) (website)
Miloš Vec	281	Regionale Konflikte, globales Völkerrecht Adamantios Theodor Skordos, Südosteuropa und das moderne Völkerrecht
Raquel R. Sirotti	283	The Workings of Private Colonization in Mozambique Bárbara Direito, Terra e Colonialismo em Moçambique
Maysa Espíndola Souza	285	The Aftermath of Slavery in São Tomé and Príncipe Maria Nazaré de Ceita, A curadoria geral dos serviços e colonos
Tom Ginsburg	287	An Archeology of Law in Thailand Andrew Harding, Munin Pongsapan (eds.), Thai Legal History
Adolfo Giuliani	289	Rethinking Emilio Betti, the anti-Gadamer Antonio Banfi et al. (eds.), Dall’esegesi giuridica alla teoria dell’interpretazione: Emilio Betti

Christoph Schönberger	291	Weimarer Grenzüberschreitungen Thomas Kleinlein, Christoph Ohler (Hg.), Weimar international
Reinhard Zimmermann	294	Hero auf dem Felsenturme ... Kaius Tuori, Empire of Law. Nazi Germany, Exile Scholars and the Battle for the Future of Europe
Alessandro Somma	301	Democrazia o capitalismo. Sulla inevitabile matrice autoritaria del neoliberalismo Thomas Biebricher, Die politische Theorie des Neoliberalismus
Joachim Rückert	303	Jongleur im Rechts(wissenschafts)zirkus Andreas Engelmann, Rechtsgeltung als institutionelles Projekt
Michael Grünberger	305	Ein Plädoyer für eine normativ gewendete Rechtsdogmatik Alexander Stark, Interdisziplinarität der Rechts- dogmatik
Ralf Seinecke	310	Endlich! Brian Z. Tamanaha, Legal Pluralism Explained
Louis Pahlow	313	Keynes und das Bonner Grundgesetz Alexander Kustermann, Konjunktursteuerung durch »Deficit Spending«?
Valeria Vegh Weis	315	Kriminalisierung des Bösen Mark S. Berlin, Criminalizing Atrocity: The Global Spread of Criminal Laws against International Crimes
Karla L. Escobar H.	318	Beyond Drugs, State and Legality Estefanía Ciro Rodríguez, Levantados de la selva
Luisa Stella de Oliveira Coutinho Silva	320	»Gênero: uma categoria útil« para a História do Direito Global? Teresa A. Meade, Merry E. Wiesner-Hanks (eds.), A Companion to Global Gender History Francisco Bethencourt, Gendering the Portuguese- speaking World

Andreas Fahrmeir	326	Historiographiegeschichte an den Schnittstellen Ignacio de la Rasilla, International Law and History
Inge Van Hulle	328	Museums Also Lie Bénédicte Savoy, Afrikas Kampf um seine Kunst
Jasper Kunstreich	330	Turmbauten Pedro Gustavo Teixeira, The Legal History of the European Banking Union

Erk Volkmar Heyen	336	Gruppenbild mit Dame: »Au juste poids véritable balance« (Amiens, 1518/19), Gerechtigkeitsfiguration im Licht politischer Marienfrömmigkeit
Daniel Damler	355	Capital of Doom: Eighty Years under Emergency Rule. Nevertheless, Gotham City Persists

Abbildungen	359	illustrations
--------------------	-----	---------------

Abstracts	361	abstracts
------------------	-----	-----------

Autorinnen und Autoren	369	contributors
-------------------------------	-----	--------------

Ulrike Babusiaux

Häresie(n) zum und im spätantiken Recht*

Die 2019 an der Juristischen Fakultät der Eberhard Karls Universität Tübingen abgenommene Dissertation umfasst nicht nur stolze 898 Seiten, sondern ist auch in ihrer Anlage ein mehrbändiges Werk. Der erste Band (19–252) widmet sich den »Prinzipien spätantiker Gesetzgebung und der Codex-Theodosianus-Kompilation«, der zweite Band betrachtet das Erbrecht der Spätantike und dort spezifisch »Erbrechtliche und verwandte Sanktionen außerhalb der Heterodoxengesetzgebung« (253–408), während sich ein dritter Band mit den erbrechtlichen Sanktionen gegenüber heterodoxen Gruppen, namentlich gegenüber Manichäern, Donatisten, Eunomianern und Apostaten befasst (409–764). Ein Annex untersucht die »erbrechtlichen Sanktionen nach 428« (765–810). Dem Autor (R.) ist diese Überfrachtung durchaus bewusst, er rechtfertigt sie in der »Hinführung« mit der Überlegung: »Nicht wenige Codex-Theodosianus-Studien machen sich durch eine strenge Scheidung zwischen Generellem und Speziellem angreifbar« (14). Daher will er seine allgemeinen Überlegungen zur spätantiken Gesetzgebung an einem konkreten Beispiel – der Gesetzgebung gegen häretische Lehren – überprüfen.

Besondere Aufmerksamkeit verdient aus Sicht der Rezensentin vor allem der erste, auch titelgebende Teil zu den spätantiken Konstitutionen, denn er vermag einige in der Forschung allgemein

akzeptierte Paradigmata zu erschüttern, wie auch Reaktionen auf das Werk gezeigt haben.¹

Hinsichtlich der »Typologie spätantiker Kaiser-normen« (26–77) verfährt R. zunächst in überkommenen Bahnen, wenn er »Einzelfallerlasse«, die er als »Reskripte im weiteren Sinne« bezeichnet, und »Konstitutionen« unterscheidet, zu denen er die an die Bevölkerung gerichteten Edikte und die an Amtsträger gerichteten Briefe zählt. Als Vorläufer dieser Briefe, die mit Publikationsvermerk versehen waren und daher meist durch den Empfänger der Öffentlichkeit bekannt gemacht wurden, erkennt er die kaiserzeitlichen *mandata* (59). Als dritten Typus der »Konstitutionen« ordnet er die Oratio ein (63), – in der hier interessierenden Zeit – ein an den Senat in Rom oder Konstantinopel verfasster Brief mit Normcharakter. Diese Typologie vermag freilich die Vielfalt des spätantiken Kaiserrechts nicht vollständig zu erklären: Wie R. zutreffend erläutert, wird das Bild durch verschiedene Ausfertigungen, vor allem von Briefen der Kaiser und ganz unterschiedlichen »Verteilerlisten«, mit denen die Adressaten für jeden Einzelfall festgelegt wurden (72 f.), weiter verkompliziert. Hinzu treten Situationen, in denen ein Text z. B. als Edikt ergeht und zusätzlich als Brief an andere Würdenträger verschickt wird. Man könnte angesichts dieser Fluidität der Begrifflichkeiten sogar noch weiter gehen als R., indem man beachtet, was

* PETER RIEDLBERGER, *Prolegomena zu den spätantiken Konstitutionen. Nebst einer Analyse der erbrechtlichen und verwandten Sanktionen gegen Heterodoxe*, Stuttgart/Bad Cannstatt: frommann-holzboog 2020, 898 S., ISBN 978-3-7728-2886-7

1 Vgl. BOUDEWIJN SIRKS, *Did the published Theodosian Code include obsolete constitutions?*, in: *Tijdschrift voor Rechtsgeschiedenis* 89 (2021) 70–92; DIRK ROHMANN, *Rez.*, in: *GFA* 23 (2020) 1091–1097; MATTHIJS WIBIER, *Rez.*, in: *ZRG (RA)* 138 (2021) 771–776.

Anna Plisecka bereits für die severischen Apokrimata festgestellt hat:² Die antiken Termini für kaiserliche Anordnungen dürfen keineswegs im Sinne moderner Normtheorien missverstanden werden, ein Aspekt, der sich nach den Ausführungen von R. auch für das von ihm untersuchte Material aufdrängt.

Vergleichbares gilt für das Stichwort »Geltung« (77–112), unter dem R. vor allem den Geltungsbereich der Konstitutionen in der Spätantike diskutiert. Zu diesem Zweck untersucht er zunächst den Begriff *promulgare*, den er mit »erlassen« übersetzt und damit zu Recht von der modernen Promulgation von Gesetzen abgrenzt. Die sich damit stellende Frage: »Gab es ein Publikationserfordernis?« (82) verneint R. Er argumentiert u. a. mit dem Befund, dass viele Normen auch Amtsträgern unbekannt bleiben konnten. Hingegen erscheint es zweifelhaft, ob man – wie R. – aus Libanios or. 48, 15 f. (24, 87) wirklich ableiten kann, dass die Publikation *keine* Voraussetzung für die Beachtung des Gesetzes sei, denn offenbar bezweifelt der Redner die Existenz des Gesetzes über den Eintritt von Ratsmitgliedern vor allem deshalb, *weil* es nicht veröffentlicht wurde.

Vorrangig aber bekämpft R. die in der Forschung vorherrschende Vorstellung, die »Geltung« einer Konstitution sei auf den westlichen oder östlichen Reichsteil beschränkt gewesen. Zu recht verweist er darauf, dass schon die mit der Geltung implizierte Idee des *iura novit curia* für die Antike verfehlt ist und ihre anachronistische Übernahme die rechtshistorische Diskussion verfälscht hat: »Kaiser erlassen Gesetze nicht mit Geltung für ihren Reichsteil, sondern schicken Briefe an einzelne Würdenträger, möglicherweise regelmäßig in identischer Kopie an andere Würdenträger.« (108). Zentral sei hingegen die Berufung auf ein Gesetz vor Gericht, das dann von der begünstigten Partei vorgelegt werde.

Man könnte angesichts dieser bedenkenswerten Dekonstruktion der herrschenden Lehre auch fragen, ob nicht schon der Begriff der »Geltung« zu vermeiden ist, und zwar nicht nur für das spätantike, sondern auch schon für das kaiserzeitliche

Recht.³ Natürlich gibt es – wie schon Dieter Nörr bemerkte – in der Kaiserzeit einen »Gesetzespositivismus« derart, dass die Gesetze, die bekannt sind, auch beachtet werden, d. h. vor Gericht zitiert und berücksichtigt werden müssen; dies heißt aber gerade nicht, dass sie – in einem modernen abstraktrrechtlichen Sinne – »Geltung« beanspruchen. Vielmehr lässt sich zeigen, dass andere Argumente und zwar nicht nur (im modernen Sinne) »normativer« Natur die Entscheidung beeinflussen. Dazu gehören nicht nur die Aspekte der Einzelfallgerechtigkeit, sondern auch Maß und Umfang der Jurisdiktionsgewalt des Entscheiders sowie die Autorität der Juristen als Ausleger des Rechts in seiner Gesamtheit.

Eine Hauptfrage des zweiten Teils ist, warum die Heterodoxengesetzgebung nicht – wie etwa die *lex Iulia et Papia* – die Erwerbsfähigkeit (*capacitas*) der Erben beschränkt, sondern den Häretikern die Testierfähigkeit genommen habe. R. diskutiert zunächst die Erklärungen der bisherigen Literatur, die von der Annahme einer symbolischen, dem Bürgerrechtsentzug vergleichbaren Sanktion bis hin zum Ausschluss der Heterodoxen aus dem sozialen Zeremoniell der Testamentserrichtung als letztem Urteil reichten. Er verwirft diese Ansätze als nicht stichhaltig; auch das schon zur Prinzipatszeit immer wieder beklagte Delatorenunwesen könne die erbrechtliche Maßnahme nicht erklären. Die eigene Antwort im dritten Teil differenziert: Die Einschränkung der Testierfreiheit sei von Theodosius I. zunächst als Maßnahme gegen die Manichäer erdacht worden, da bei diesen die für die Missionierung zuständigen Kleriker hauptsächlich von den Almosen der »Hörer« gelebt hätten. Erst ein Einzelfall habe dazu geführt, die für diese spezifische Gruppe durchaus passende Bestrafung auf die Donatisten zu übertragen. Hiermit vertrage sich auch, dass die Eunomianer nur anlassweise mit erbrechtlichen Sanktionen und bei den Apostaten vorrangig Kleriker mit entsprechenden Strafen versehen worden seien. Insgesamt widerspricht R. der Vorstellung, die spätantike Gesetzgebung sei chronologisch und inhaltlich geordnet gegen »Häretiker« als Gruppe vorgegangen. Vielmehr er-

2 ANNA PLISECKA, Material Aspects of Severan Legislation in the Light of Documentary Papyri, in: CORNELIA RITTER-SCHMALZ / RAPHAEL SCHWITTER (Hg.), Antike Texte und ihre Materialität. Alltägliche Präsenz, mediale Semantik, lite-

rarische Reflexion, Berlin / New York 2019, 287–308.

3 So ULRIKE BABUSIAUX, § 6 – Die römischen Rechtsschichten, in: DIES. et al. (Hg.), Handbuch des Römischen Privatrechts, Tübingen 2022, 114–191.

weise sich die spätantike Gesetzgebung als anlassbezogen und sei – wie er in seinen Ergebnissen betont – »mit einem stemmatischen Modell« (814) erklärbar.

In der Tat erweist sich das Stemma als ein gutes Bild, um die Abhängigkeit von und die Variation früherer Texte in späterer Gesetzgebung zu erklären, wobei sich erwägen ließe, dieses Modell auch auf die Rechtsetzung im Prinzipat zu übertragen. Die oben vorgeschlagene Infragestellung der »Geltung« von antiken und spätantiken Gesetzen ist damit sehr gut vereinbar, denn die innergesetzliche Referenzierung zeigt, dass die Anordnungen zwar möglicherweise bekannt und einschlägig waren, keineswegs aber die »Geltungskraft« einer modernen Norm für sich beanspruchen konnten. Somit erweist sich die Neubewertung der spätantiken Gesetzgebung durch R. als äußerst fruchtbar. Zu-

dem finden sich in Rs. Werk immer wieder ertragreiche Exkurse und wichtige Nebenerkenntnisse. So bildet das Kapitel »Verben und Erben in der Spätantike« (264–290) einen Abriss über die Entwicklung des Testamentrechts bis zum 4. Jh., wobei nicht die rechtlichen Aspekte, sondern die sozialen Realitäten im Vordergrund stehen; darüber hinaus finden sich weiterführende Passagen zu *deportatio*, *relegatio* und *exilium* (321–341) sowie zur spätantiken Infamie (353–405).

Selbst wenn man nicht in allem den emphatischen Aufrufen von R. zur Abkehr von der bisherigen Lehre folgen wird, machen der Gedankenreichtum, die konsequente Quellennähe und die intellektuelle Eigenständigkeit der Darstellung das Werk zu einer in jeder Hinsicht anregenden und überaus gewinnbringenden Lektüre. ■